



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

«20 » грудня 2018р.

Львів

№ 63/34-р/к

Справа № 3-01-35/2018

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариством з обмеженою відповідальністю «ПЛАСТ» (81200, Львівська обл. м. Перемишляни, вул. Липова Алея, 13 ідентифікаційний код юридичної особи - 20811539) (надалі ТОВ «ПЛАСТ») та Товариством з обмеженою відповідальністю «Галицький Будівельник» (81500, Львівська обл. м. Буськ, вул. Паркова, 3 ідентифікаційний код юридичної особи - 41085693) (надалі ТОВ «Галицький Будівельник») подали заявки на участь у торгах на закупівлю: «Реконструкція басейну Буської ДЮСІІ м. Буськ по вул. Київська, 15 Львівської області», ідентифікатор в системі PROZORRO UA-2018-04-20-001108-b). При цьому ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосується спотворення результатів торгів, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендері.

За результатами розгляду справи № 3-01-35/2018 дії ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосується спотворення результатів торгів на закупівлю «Трансформаторів», що є порушенням пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

ТОВ «ПЛАСТ» штраф у розмірі 41 000 грн.

ТОВ «Галицький Будівельник» штраф у розмірі 68 000 грн.

Відповідно до п.4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 днів після ухвалення рішення

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 3-01-35/2018 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» та подання Третього відділу досліджень та розслідувань з попередніми висновками від 03.12.2018р. № 63-03/101п,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

(1) Звернення Служби безпеки України у Львівській області від
на предмет дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» під час здійснення закупівлі: *«Реконструкція басейну Буської ДЮСШ м. Буськ по вул. Київська, 15 Львівської області»*, ідентифікатор в системі PROZORRO UA-2018-04-20-001108-b), яку проводив Відділ освіти Буської районної державної адміністрації Львівської області .

(2) Звернення ГО «Центр протидії корупції» на
предмет дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» під час здійснення закупівлі: *«Реконструкція басейну Буської ДЮСШ м. Буськ по вул. Київська, 15 Львівської області»*, ідентифікатор в системі PROZORRO UA-2018-04-20-001108-b), яку проводив Відділ освіти Буської районної державної адміністрації Львівської області .

(3) Звернення Західного офісу Держаудитслужби від на
предмет дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» під час здійснення закупівлі: *«Реконструкція басейну Буської ДЮСШ м. Буськ по вул. Київська, 15 Львівської області»*, ідентифікатор в системі PROZORRO UA-2018-04-20-001108-b), яку проводив Відділ освіти Буської районної державної адміністрації Львівської області .

(4) Звернення ГО «ТОМ 14» від на предмет дотримання вимог
законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» під час здійснення закупівлі: *«Реконструкція басейну Буської ДЮСШ м. Буськ по вул. Київська, 15 Львівської області»*, ідентифікатор в системі PROZORRO UA-2018-04-20-001108-b), яку проводив Відділ освіти Буської районної державної адміністрації Львівської області .

(5) Доручення В.о. Голови Антимонопольного комітету України від
на предмет дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» під час здійснення закупівлі: *«Реконструкція басейну Буської ДЮСШ м. Буськ по вул. Київська, 15 Львівської області»*, ідентифікатор в системі PROZORRO UA-2018-04-20-001108-b), яку проводив Відділ освіти Буської районної державної адміністрації Львівської області.

(6) Розпорядження Адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 15.06.2018 року №63/42-рп/к про початок розгляду справи № 3-01-35/2018 за ознаками вчинення учасниками торгів порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення

- (7) Вимога про надання інформації ТОВ «ПЛАСТ» від 18.06.2018р. №63-02/1093в.
- (8) Вимоги про надання інформації ТОВ «Галицький Будівельник» від 18.06.18 року №63-02/1092в.
- (9) Вимога про надання інформації Управління Пенсійного фонду від 18.06.2018р. №63-02/1097в.
- (10) Вимога про надання інформації ПАТ Ощадбанк від 18.06.2018р. №63-02/1096в.
- (11) Вимога про надання інформації ДП Прозоро від 18.06.2018 року №63-02/1094в.
- (12) Вимога про надання інформації ДФС від 18.06.2018р. №63-02/1095в.
- (13) Вимога про надання інформації ПАТ Приватбанк від 18.06.2018р. №63-02/1091в.
- (14) Вимога про надання інформації Укртелеком від 23.06.2018р. №63-02/1182в.
- (15) Вимога про надання інформації Держзакупівлі Онлайн від 14.08.2018 року №63-02/1661в.
- (16) Вимога про надання інформації ТОВ НВК АВК Созедатель від 12.11.2018 року №63-02/2647в.

2. ВІДПОВІДАЧІ.

(17) Відповідачами у Справі (далі Відповідачі) є:

- (18) Товариство з обмеженою відповідальністю «ПЛАСТ» (81200, Львівська обл. м. Перемишляни, вул. Липова Алея, 13 ідентифікаційний код юридичної особи - 20811539) (надалі ТОВ «ПЛАСТ»).
- (19) Як вбачається із відомостей щодо ТОВ «ПЛАСТ», які містяться в ЄДР (<https://minjust.gov.ua>), основними видами господарської діяльності відповідно до класифікації видів економічної діяльності (КВЕД) є Інші будівельно монтажні роботи.
- (20) ТОВ «ПЛАСТ» є юридичною особою, яка діє на підставі Статуту.
- (21) Товариству присвоєно ідентифікаційний код юридичної особи 20811539.
- (22) Таким чином, ТОВ «ПЛАСТ» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (23) Товариство з обмеженою відповідальністю «Галицький Будівельник» (81500, Львівська обл. м. Буськ, вул. Паркова, 3 ідентифікаційний код юридичної особи - 41085693) (надалі ТОВ «Галицький Будівельник»).
- (24) Як вбачається із відомостей щодо ТОВ «Галицький Будівельник», які містяться в ЄДР (<https://minjust.gov.ua>), основними видами діяльності відповідно до класифікації видів економічної діяльності (КВЕД) є Інші будівельно монтажні роботи.
- (25) ТОВ «Галицький Будівельник» є юридичною особою, яка діє на підставі Статуту.
- (26) Підприємству присвоєно ідентифікаційний код юридичної особи 41085693.
- (27) Отже, ТОВ «Галицький Будівельник» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ.

(28) Відділ освіти Буської районної державної адміністрації Львівської області у 2018 році провів відкриті торги на закупівлю – «Реконструкція басейну Буської ДЮСШ м. Буськ по вул. Київська, 15 Львівської області», ідентифікатор в системі PROZORRO UA-2018-04-20-001108-b), (далі - Закупівля).

(29) Оголошення про проведення торгів (дата і час) – 20.04.2018р.

(30) Строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час) – 09.05.2018р.

(31) Дата проведення аукціону (дата і час) - 10.05.2018р.

Пропозиції конкурсних торгів подали такі суб'єкти господарювання:

(32) ТОВ «ПЛАСТ» (81200, Львівська обл. м. Перемишляни, вул. Липова Алея, 13, ЄДРПО - 20811539) – з ціновою пропозицією – **11 888 363,00 грн.**

(33) ТОВ «Галицький Будівельник» (81500, Львівська обл. м. Буськ, вул. Паркова, 3, ідентифікаційний номер юридичної особи - 41085693) – з ціновою пропозицією – **11 906 192,00 грн.**

(34) Відповідно до проведеного аукціону від 10.05.2018р. найбільш економічно вигідною визнано пропозицію - ТОВ «ПЛАСТ» (81200, Львівська обл. м. Перемишляни, вул. Липова Алея, 13, ЄДРПО - 20811539) – з ціновою пропозицією – **11 888 363,00 грн.**

(35) Спеціалісти Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі Відділення) проаналізували документацію конкурсних торгів Замовника, реєстри отриманих пропозицій, пропозиції конкурсних торгів ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник», протоколи засідань комітету з конкурсних торгів, звіт про результати проведених конкурсних торгів, договори, які були укладені в результаті акцепту пропозицій та інші документи на закупівлю: «Реконструкція басейну Буської ДЮСШ м. Буськ по вул. Київська, 15 Львівської області», ідентифікатор в системі PROZORRO UA-2018-04-20-001108-b), яку проводив Відділ освіти Буської районної державної адміністрації Львівської області.

4. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА.

(36) ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник», як окремі суб'єкти господарювання, під час участі у відкритих торгах мали діяти з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.

(37) Разом з тим, за результатами аналізу документації конкурсних торгів, виявлено певні обставини, які свідчать про узгодження поведінки учасниками торгів, під час участі в конкурсних торгах на закупівлю «Реконструкція басейну Буської ДЮСШ м. Буськ по вул. Київська, 15 Львівської області», внаслідок чого конкурентне середовище між учасниками торгів було відсутнім, що призвело до спотворення результатів торгів.

- ТОВ «ПЛАСТ» сформувало Витяг 23.04.2018р. о. 11:10:47;
- ТОВ «Галицький Будівельник» сформувало Витяг 23.04.2018р. о. 11:17:01.
- ТОВ «ПЛАСТ» отримало довідку з управління статистики 23.04.2018р. за номером 09-07/1426/5-18
- ТОВ «Галицький Будівельник» отримало довідку з управління статистики 23.04.2018р. за номером 09-07/1425/5-18

4.3 Використання спільних засобів зв'язку

(44) Під час аналізу інформації, отриманої під час розслідування, було систематизовано інформацію щодо телефонних номерів та електронної скриньки які використовували Відповідачі, та встановлено наступне.

(45) ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» у складі своїх пропозицій конкурсних торгів подали довідки та листи на офіційних бланках товариств. При цьому, Відповідачі вказали наступну інформацію:

- ТОВ «ПЛАСТ» зазначило тел. **0 (3263) 2-16-44**, e-mail: **plast1993@ukr.net** та банк, у якому обслуговується ТББВ10013/02 АТ «Ощадбанк», МФО 325796.
- ТОВ «Галицький Будівельник» зазначило тел. **0 (3263) 2-16-44**, e-mail: **plast1993@rambler.ru** та банк у якому обслуговується - ТББВ10013/02 АТ «Ощадбанк», МФО 325796.

(46) ПАТ «УКРТЕЛЕКОМ» листом від 04.07.2018р. №204-с100-5 повідомило про те, що номер телефону **0 (3263) 2-16-44** відповідно до договору від 30.04.2008 року № 630464 належить ТОВ «ПЛАСТ».

(47) Отже, ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» у господарській діяльності використовують один і той же номер телефону, одну і туж електронну адресу.

(48) Отже, використання Відповідачами однакового номеру телефону та електронної адреси вказує на спільність ведення господарської діяльності та є свідченням узгодження їхньої поведінки під час участі у конкурсних торгах.

4.4 Подання пропозицій з одного електронного майданчика та з однієї IP-адреси.

(49) Відповідно до реєстру, пропозиції конкурсних торгів були подані 09.05.2018р. ТОВ «Галицький Будівельник» подало 10:55, ТОВ «ПЛАСТ» подало 11:02.

(50) Відповідно до інформації, яку надало Державне підприємство «ПРОЗОРРО» (лист від 27.06.2018р. №206/1834/03), ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» подавали свої пропозиції на участь в зазначеній закупівлі з одного електронного майданчика Держзакупівлі. Онлайн, в один і тойже день з

(51) Держзакупівлі. Онлайн листом від 27.08.2018р. №270818-2 надало інформацію про те, що Відповідачі подавали свої пропозиції з однієї IP-адреси, а саме:

- ТОВ «ПЛАСТ» подавало свої пропозиції з IP- адреси – 37.53.65.82, дата та час входу - 09.05.2018р. год. 11:02:38., контактна особа - Орихівський Петро Йосипович тел. +380326321644
- ТОВ «Галицький Будівельник» подавало свої пропозиції з IP-адреси – 37.53.65.82, дата та час входу - 09.05.2018р. год. 10:55:44. контактна особа - Орихівський Петро Йосипович тел. +380326321644

(52) При цьому, Інтернет провайдер ПАТ «УКРТЕЛЕКОМ», листом повідомив про те, що IP-адреса 37.53.65.82 надана у користування ТОВ «ПЛАСТ» за адресою 81200, Львівська обл. м. Перемишляни, вул. Липова Алея, 13, відповідно і номер телефону належить ТОВ «ПЛАСТ».

(53) Отже, пропозиції ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» були завантажені з однієї IP-адреси, яка належить ТОВ «ПЛАСТ» за адресою що свідчить про узгодженість поведінки між Відповідачами під час участі у закупівлі

4.5 Спільна підготовка відповідачів до участі у торгах

(54) За результатами аналізу документації конкурсних торгів встановлено, що ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» у складі своїх пропозицій конкурсних торгів надали Банківські Гарантії:

- ТОВ «ПЛАСТ» надало банківську гарантію № G0418/6404
- ТОВ «Галицький Будівельник» надало банківську гарантію № G0418/6413

(55) ПАТ «Приватбанк» листом від 11.07.2018 року № Е.30.0.0.0/4-617440БТ повідомило, що за банківськими гарантіями товариства звернулися через Приват 24 та зазначили Контактну особу, контактний номер телефону та електронну скриньку на яку потрібно відправити банківську гарантію, а саме:

- ТОВ «ПЛАСТ» зазначило контактну особу - Орихівський Петро Йосипович, номер телефону +380326321644, електронну адресу plast1993@ukr.net.
- ТОВ «Галицький Будівельник» зазначило контактну особу - Орихівський Петро Йосипович, номер телефону +380326321644, електронну адресу plast1993@ukr.net.

(56) Наведене свідчить про узгоджену поведінку Відповідачів ще на стадії підготовки пропозицій конкурсних торгів та про їх підготовку однією людиною.

4.6 Пов'язаність Відповідачів, що сприяє обміну інформацією.

(57) ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» пов'язані між собою через фізичних осіб, які протягом здійснення господарської діяльності Відповідачів були їх засновниками, керівниками, працівниками, що підтверджується наступним:

(58) Згідно із відомостями з Єдиного державного реєстру юридичних та фізичних осіб та фізичних осіб – підприємців (<https://usr.minjast.gov.ua>):

- засновником ТОВ «ПЛАСТ» є: Орихівський Петро Йосипович, частка у підприємстві 50% та Васильків Олесь Йосипівна, частка у підприємстві 50%.
- засновниками ТОВ «Галицький Будівельник» є: Орихівський Петро Йосипович, частка у підприємстві 50% та Орихівська Марія Петрівна, частка у підприємстві 50%.

(59) ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» у своїх пропозиціях конкурсних торгів надали Витяги з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань, у яких зазначено наступне:

- Витяг ТОВ «ПЛАСТ» від 23.04.2018р. - керівник Підприємства - Орихівський Петро Йосипович, Засновники товариства - Орихівський Петро Йосипович, частка у підприємстві 50% та Васильків Олесь Йосипівна, частка у підприємстві 50%.
- Витяг ТОВ «Галицький Будівельник» від 23.04.2018р. - керівник Підприємства - Орихівський Петро Йосипович, Засновники товариства - Орихівський Петро Йосипович, частка у підприємстві 50% та Орихівська Марія Петрівна, частка у підприємстві 50%.

(60) Отже, ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» є пов'язані через одних засновників та одного керівника.

4.7 Обслуговування в одних і тих же Банківських установах.

(61) АТ «Ощадбанк» листом від повідомив що ТОВ
«ПЛАСТ» має відкритий рахунок та ТОВ «Галицький Будівельник»
має відкритий рахунок

(62) Отже, Відповідачі обслуговуються в одному і тому ж відділенні банку АТ «Ощадбанк», МФО 325796 за адресою м.Львів, вул.Січових стрільців,9.

(63) Наведене свідчить про те, що ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник», які зареєстровані та знаходяться у різних районах Львівської області, обслуговуються в одному і тому ж відділенні банку.

4.8 Надання поворотної фінансової допомоги

(64) За результатами аналізу інформації, отриманої листом від АТ «Ощадбанк», встановлено, що між Відповідачами здійснювалися перерахунки коштів в період з 01.06.2017р. по 01.05.2018р. (період здійснення державних закупівель, в яких зазначені суб'єкти господарювання брали участь), а саме:

- 06.04.2018 р. ТОВ «Галицький Будівельник» отримання поворотної фінансової допомоги у сумі гривень.
- 06.04.2018 р. ТОВ «ПЛАСТ» надання поворотної фінансової допомоги у сумі гривень.
- 11.04.2018 р. ТОВ «Галицький Будівельник» отримання поворотної фінансової допомоги у сумі гривень.
- 11.04.2018 р. ТОВ «ПЛАСТ» надання поворотної фінансової допомоги у сумі гривень.

(65) Надання один одному, поворотної допомоги протягом 2018 року свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.

(66) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення.

(67) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046-1053 Цивільного кодексу України.

(68) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.

(69) Враховуючи інформацію, викладену у пункті 55, взаємовідносини між ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.

(70) Оскільки, за договором безпроцентної позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами, ТОВ «ПЛАСТ» позичивши кошти ТОВ «Галицький Будівельник», з огляду на інфляційні показники та інші чинники, може отримати замість прибутку наявний збиток.

(71) Тобто, ТОВ «ПЛАСТ» вилучивши тимчасово з обороту товариства кошти, усвідомлено йде на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримки свого конкурента.

(72) Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності ТОВ «ПЛАСТ».

(73) Зазначене свідчить про тривалі господарські відносини між Відповідачами, які створюють певні умови для узгодженої поведінки та, як наслідок, усувають конкуренцію між ними при участі у конкурсних торгах.

5.АНАЛІЗ ЦІНОВОЇ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ.

(74) Оскільки основним критерієм вибору переможця (за кількістю балів) у торгах є ціна, спеціалісти здійснили аналіз цінових пропозицій учасників торгів. При цьому, аналіз цінової поведінки учасників торгів вказує на те, що цінова пропозиція ТОВ «Галицький Будівельник» формувалась з урахуванням цінової пропозиції ТОВ «ПЛАСТ», оскільки різниця цінових пропозицій є несуттєвою та становить 0,15%.

(75) За результатами аналізу Локальних кошторисів учасників закупівлі №2-1-1» виявлено, що ТОВ «Галицький Будівельник» подав у своїх пропозиціях конкурсних кошторисів на якому стоїть печатка ТОВ «ПЛАСТ».

(76) Наведені обставини виключають можливість того, що запропоновані цінові пропозиції Відповідачів готувались кожним з них окремо та без обміну інформацією між ними і є свідченням того, що під час підготовки цінових пропозицій між Відповідачами відбувався обмін інформацією або цінові пропозиції готувались одним із них. Отже, ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» були обізнані щодо цінових пропозицій один одного, що свідчить про те, що під час участі у Процедурі закупівлі Учасники не змагались між собою, а діяли узгоджено.

6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ ВІДДІЛЕННЯ

(77) Пропозиції учасників конкурсних торгів повинні відрізнятись, як за зовнішнім оформленням, так і за ціновими параметрами, у разі, якщо учасники торгів готували їх окремо, без обміну інформацією, оскільки запропоновані пропозиції мали б відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки пропозицій.

(78) Крім того, відповідно до:

- Закону України «Про публічні закупівлі» метою цього Закону є забезпечення ефективного та прозорого здійснення закупівель, створення конкурентного середовища у сфері публічних закупівель, запобігання проявам корупції у цій сфері, розвиток добросовісної конкуренції;
- статті 3 «Принципи здійснення закупівель» Закону України «Про публічні закупівлі» закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом добросовісної конкуренції серед учасників.

(79) У розумінні:

- частини 1 статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь - якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь - якій формі, а також будь - яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання;
- пункту 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів.

(80) Закон України «Про Антимонопольний комітет України», а саме:

- частина 1 статті 7 і частини 4 передбачає, що до виключних повноважень саме Антимонопольного комітету України та його територіальних органів належить прийняття передбачених законодавством про захист економічної конкуренції рішень за справами відповідно до законодавства про захист економічної конкуренції;
- частина 2 статті 7 передбачає, що до повноважень саме Антимонопольного комітету України та його територіальних органів належать, зокрема: розгляд заяв і справ про надання дозволу, надання висновків, попередніх висновків стосовно узгоджених дій, концентрації, проведення досліджень за цими заявами і справами; прийняття передбачених законодавством про захист економічної конкуренції розпоряджень та рішень за заявами і справами про надання дозволу на узгоджені дії, концентрацію, надання висновків, попередніх висновків стосовно узгоджених дій, концентрації, висновків щодо кваліфікації дій відповідно до законодавства про захист економічної конкуренції;
- стаття 19 визначає гарантії здійснення повноважень Антимонопольного комітету України.

(81) На підставі аналізу дій учасників торгів ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» встановлено однаковість (тотожність) пропозицій конкурсних торгів та нехарактерну для таких випадків схожість у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті, наявності одних і тих контактних телефонів, використання однієї і тієї фактичної адреси тощо.

(82) Отже, на стадії підготовки своїх тендерних пропозицій учасники конкурсних торгів були обізнані щодо конкурсних пропозицій один одного, що дозволило їм забезпечити перемогу у торгах певному суб'єкту господарювання, а саме: ТОВ «ПЛАСТ», а інший учасник – ТОВ «Галицький Будівельник» брав участь у торгах у якості технічного учасника.

(83) Узгодження ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» своїх пропозицій усунуло конкуренцію та змагання між ними, чим порушило право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.

(84) Таким чином, дії ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» щодо узгодження своєї поведінки під час участі у конкурсних торгах на закупівлю «Реконструкція басейну Буської ДЮСШ м. Буськ по вул. Київська, 15 Львівської області», ідентифікатор в системі PROZORRO UA-2018-04-20-001108-b) є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

(85) Відповідно до ч. 2 статті 52 Закону, за порушення передбачені пунктом 1 статті 50 Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній фінансовий рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

(86) За інформацією Головного управління ДФС у м. Львові, розмір доходів (виручки) учасників торгів за 2017р. становить:

- ТОВ «ПЛАСТ» – тис. грн.;
- ТОВ «Галицький Будівельник» – тис. грн.

(87) При визначенні розміру штрафу Комітетом враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищені ним ціни товару), належить до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що у свою чергу, має результатом необґрунтовані переваги (нерациональне витрачання) публічних коштів. Водночас, при визначенні розміру штрафу Комітетом було враховано такі обставини :

- ТОВ «ПЛАСТ» та ТОВ «Галицький Будівельник» порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій вчинили вперше.
- ТОВ «ПЛАСТ» визнав факт вчинення порушення.

(88) Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України:

ПОСТАНОВИЛА:

(89) Визнати дії Товариства з обмеженою відповідальністю «ПЛАСТ» (81200, Львівська обл. м. Перемишляни, вул. Липова Алея, 13, ідентифікаційний код юридичної особи - 20811539) та Товариства з обмеженою відповідальністю «Галицький Будівельник» (81500, Львівська обл. м. Буськ, вул. Паркова, 3, ідентифікаційний код юридичної особи - 41085693), щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю «Реконструкція басейну Буської ДЮСШ м. Буськ по вул. Київська, 15 Львівської області, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосується спотворення результатів торгів.

(90) За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 89, накласти на ТОВ «ПЛАСТ» штраф у розмірі 41 000 грн.

(91) За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 89, накласти на ТОВ «Галицький Будівельник» штраф у розмірі 68 000 грн.

Суб'єкти господарювання зобов'язані сплатити штраф у двомісячний строк з дня отримання рішення про накладення штрафу.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єкт господарювання зобов'язаний протягом п'яти днів з дня сплати штрафу надіслати до Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржено до Господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.